

Jan Børjesson
Martin Chr. Kruhl
Ole B. Sørensen

Partnerselskaber

ADVOKAT
JERRY OSBAK
NØRREGADE 30 - 1165 KBH. K
0045 45 46 00 00
TEL 45 46 00 00 FAX 45 46 00 00

 KARNOV
GROUP

Jan Børjesson, Martin Chr. Kruhl & Ole B. Sørensen

Partnerselskaber

1. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2012

ISBN 978-87-619-3258-7

Omslag: Torben Lundsted, Korsør

Sats og tryk: Specialtrykkeriet Viborg

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret.

Alle rettigheder forbeholdes.

Forord

Der har efter vores opfattelse længe manglet en samlet fremstilling om partnerselskaber. Formålet med denne bog er at råde bod herpå. Som selskabsform er partnerselskabets væsentligste styrke, at det på den ene side er omfattet af en velkendt civilretlig regulering (selskabsloven) og på den anden side er skatteretligt ikke-eksisterende (transparent), således at beskattningen finder sted direkte hos selskabsdeltagerne. Disse karakteristika gør selskabsformen velegnet i mange forskellige henseende, herunder f.eks. inden for de liberale erhverv, hvilket også ses i det voksende antal af nye partnerselskaber inden for denne del af erhvervslivet.

Bogens forfattere er alle praktikere, og bogen er skrevet med de i praksis forekommende problemstillinger for øje. Af samme årsag er bogen hverken en selskabsretlig eller skatteretlig fremstilling, men derimod – meget som partnerselskabet – en hybrid, som kombinerer såvel de selskabs- og skatteretlige aspekter af partnerselskabet.

Der er ikke taget hensyn til afgørelser m.v., der er offentliggjort efter den 1. marts 2012.

Århus, marts 2012

Jan Børjesson, Martin Chr. Kruhl og Ole B. Sørensen

Indholdsfortegnelse

Forord 5

Kapitel 1 Indledning 11

- 1.1. Formål og afgrænsning 11
- 1.2. Motiver for valg af selskabsform 12
 - 1.2.1. Partnerselskabet væsentligste egenskaber 12
 - 1.2.2. Selskabsbeskatning eller personbeskatning 13
 - 1.2.3. Flere ejere og individuel skattedisponering 14
 - 1.2.4. En typisk partnerselskabsstruktur 16
 - 1.2.5. Sambeskatning 18
 - 1.2.6. Øvrige forhold 19
 - 1.2.7. Sammenfatning af fordele og ulemper ved partnerselskabet 20
- 1.3. Anvendelsesmuligheder 21
 - 1.3.1. Civilretlige begrænsninger 21
 - 1.3.2. Skatteretlige begrænsninger 21
- 1.4. Brugen af partnerselskaber i praksis 22
- 1.5. Retshistorie 24
- 1.6. Grundlæggende karakteristika 31
- 1.7. Plan for fremstillingen 33

Kapitel 2 Stiftelse 34

- 2.1. Stiftelse – selskabsretligt 34
 - 2.1.1. Stifterne og stiftelsesdokumentet 35
 - 2.1.2. Vedtægter 39
 - 2.1.3. Partneraftale (ejeraftale) 41
 - 2.1.4. Ejerbog og ejerregister 43
 - 2.1.5. Krav til selskabsdeltagerne 44
 - 2.1.6. Komplementarens økonomiske og forvaltningsmæssige beføjelser 47
 - 2.1.6.1. Økonomiske beføjelser 48
 - 2.1.6.2. Komplementarens forvaltningsmæssige beføjelser 49
 - 2.1.7. Tegning og indbetaling 49
 - 2.1.8. Anmeldelse og registrering 50
- 2.2. Stiftelse – skatteretligt 50

Kapitel 3 Kapital og kapitalbeskyttelse 52

- 3.1. Finansiering 52
- 3.2. Kapitalandele 54
 - 3.2.1. Kapitalandele og ejerskab (medejendomsret) 54
 - 3.2.2. Lighedsgroundsætningen og kapitalklasser 55
- 3.3. Kapitalforhøjelse 56
 - 3.3.1. Selskabsretligt 56
 - 3.3.2. Skatteretligt 58
- 3.4. Kapitalnedsættelse 58
 - 3.4.1. Selskabsretligt 58
 - 3.4.2. Skatteretligt 60
- 3.5. Udbytte 60
 - 3.5.1. Selskabsretligt 60
 - 3.5.2. Skatteretligt 61
- 3.6. Egne kapitalandele 62
 - 3.6.1. Selskabsretligt 62
 - 3.6.2. Skatteretligt 63
- 3.7. Kapitalejerlån 63
 - 3.7.1. Selskabsretligt 63
 - 3.7.1.1. Kapitalejere og ledelse i partnerselskabet 64
 - 3.7.1.2. Kapitalejer og ledelse i partnerselskabets moderselskab 64
 - 3.7.1.3. Kapitalejer og ledelse i andre virksomheder med bestemmende indflydelse 68
 - 3.7.1.4. Hvornår foreligger der lån/sikkerhedsstillelse? 68
 - 3.7.1.5. Sædvanlige forretningsmæssige dispositioner 72
 - 3.7.1.6. Konsekvenser af ulovlige kapitalejerlån 72
 - 3.7.2. Skatteretligt 73
- 3.8. Selvfinansiering 73

Kapitel 4 Beskatning ved ændringer i ejerkredsen 75

- 4.1. Ind- og udtræden af aktionærer 75
- 4.2. Ophør og udskiftning af komplementaren 82
- 4.3. Udskiftning af ejere med succession 83

Kapitel 5 Ejernes løbende vederlæggelse og beskatning 86

- 5.1. Aktionærens indtægter og hævnninger 86
 - 5.1.1. Overskudsandele 86
 - 5.1.1.1. Resultatfordeling mellem forældre og børn 88
 - 5.1.1.2. Resultatfordeling mellem ægtefæller 89

- 5.1.1.3. Maskeret vederlag for goodwill m.v. 90
- 5.1.2. Løn 93
- 5.1.3. Rente af kapitalindestående og lån fra aktionærerne 94
- 5.1.4. »Hævning« af selskabskapitalen ved kapitalnedsættelse 95

5.2. Underskud 95

- 5.2.1. Fordeling af underskud mellem aktionærerne 95
- 5.2.2. Begrænsninger i underskudsanvendelsen 96
 - 5.2.2.1. Fradragskontoreglerne 96
 - 5.2.2.2. Anpartsreglerne 97

5.3. Ejerskab via anparts- eller aktieselskaber 97**5.4. Virksomhedsskatteordningen 99**

- 5.4.1. Opsparing og hævnninger i virksomhedsordningen 100
- 5.4.2. Underskud i virksomhedsordningen 102
- 5.4.3. Kapitalafkastordningen 102

Kapitel 6 Ledelse 104

- 6.1. Ledelsesstrukturer 104
- 6.2. Ledelsens opgaver 106
- 6.3. Bestyrelsen (valg, udtræden, afholdelse af møder m.v.) 107
- 6.4. Repræsentations- og tegningsret 109
- 6.5. Loyalitetspligt, generalklausulen og habilitet 110
- 6.6. Erstatnings- og straffeansvar 111

Kapitel 7 Generalforsamling 113

- 7.1. Indledning 113
- 7.2. Ordinær og ekstraordinær generalforsamling 114
- 7.3. Indkaldelse og dagsorden 114
- 7.4. Afholdelse 115
- 7.5. Afstemninger og ugyldighed 116

Kapitel 8 Regnskab og revision 118

- 8.1. Årsrapporten 118
 - 8.1.1. Skat 118
 - 8.1.2. Partnerselskabets forhold til komplementaren 119
 - 8.1.3. Aktionærernes vederlæggelse 120
- 8.2. Revision 121

Kapitel 9 Omstrukturering 122

- 9.1. Omstrukturering selskabsretligt 122

| | |
|--|------------|
| 9.1.1. Fusion og spaltning | 123 |
| 9.1.2. Omdannelse af partnerselskab (til/fra I/S og A/S) | 127 |
| 9.1.2.1. Omdannelse af aktieselskab til partnerselskab | 127 |
| 9.1.2.2. Omdannelse af partnerselskab til aktieselskab | 129 |
| 9.1.2.3. Omdannelse af interessentskab til partnerselskab | 130 |
| 9.1.2.4. Omdannelse af partnerselskab til et interessentskab | 131 |
| 9.2. Omstrukturering – skatteretligt | 131 |
| 9.2.1. Fusion | 131 |
| 9.2.1.1. Fusion af partnerselskabet | 131 |
| 9.2.1.2. Fusion af partnerselskabets deltagere | 133 |
| 9.2.2. Spaltning | 134 |
| 9.2.2.1. Spaltning af partnerselskabet | 134 |
| 9.2.2.2. Spaltning af partnerselskabets deltagere | 136 |
| 9.2.3. Omdannelse af partnerselskaber (til/fra I/S og A/S) | 137 |
| 9.2.3.1. Omdannelse af aktieselskab til partnerselskab og omvendt | 137 |
| 9.2.3.2. Omdannelse af partnerselskab til interessentskab og omvendt | 139 |
| 9.2.4. Skattefri tilførsel af aktiver | 140 |
| Kapitel 10 Ophør | 142 |
| 10.1. Ophør – selskabsretligt | 142 |
| 10.1.1. Likvidation | 142 |
| 10.1.2. Betalingserklæring | 143 |
| 10.1.3. Tvangsopløsning | 144 |
| 10.1.4. Opløsning af partnerselskaber ved konkurs | 146 |
| 10.2. Ophør – skatteretligt | 147 |
| Bilag 1: Eksempel på stiftelsesdokument | 148 |
| Bilag 2: Eksempel på vedtægter | 151 |
| Bilag 3: Selskabsretlige bestemmelser om partnerselskaber | 154 |
| Anvendte forkortelser | 156 |
| Litteratur | 157 |
| Afgørelsesregister | 158 |
| Civilretlige afgørelser | 158 |
| Skatteretlige afgørelser | 158 |
| Stikordsregister | 159 |

Kapitel 1 Indledning

1.1. Formål og afgrænsning

Partnerselskabet (tidligere »kommanditaktieselskabet«), har i en dansk sammenhæng traditionelt ikke spillet noget betydende rolle som selvstændig selskabsform ved siden af tilstødende selskabsformer som f.eks. aktieselskabet og kommanditselskabet. Siden 1996, hvor selskabsformen blev relanceret under navnet »partnerselskab« er den imidlertid vokset i popularitet, navnlig inden for de liberale hverv samt iværksætter- og ejendomsvirksomheder. De væsentligste årsager til denne udvikling er formentlig, at erhvervsdrivende og deres rådgivere i stadigt stigende omfang har fået øjnene op for selskabsformens fordele set i forhold til de øvrige kapital-selskaber, herunder ikke mindst partnerselskabets skattemæssige egenskaber og muligheder.

Den eksisterende litteratur om partnerselskaber består i dag af en række artikler samt enkelte kapitler i fremstillinger om de forskellige selskabsformer. Der findes således ingen samlet fremstilling om selskabsformen, der behandler såvel de selskabs-, skatte- og regnskabsretlige regler og problemstillinger, som knytter sig til partnerselskaber. Det er bogens formål at råde bod på dette. Bogens tre forfattere er alle praktikere som henholdsvis advokater og statsautoriseret revisor, hvilket også afspejles i bogen, hvor de i praksis relevante problemstillinger er i centrum, ligesom der bagerst i bogen er medtaget eksempel på stiftelsesdokument og vedtægter for et partnerselskab.

Partnerselskaber er i medfør af reglen i SL § 358 reguleret af selskabsloven med de fornødne tilpasninger. En fyldestgørende behandling af samtlige selskabsretlige problemstillinger vedrørende partnerselskaber ville af denne grund være særdeles omfattende, og i væsentligt omfang minde om de allerede eksisterende fremstillinger om aktie- og anpartsselskaber, ligesom det ville virke imod bogens formål om ikke kun at behandle de selskabsretlige, men også de skatte- og regnskabsretlige aspekter af partnerselskaber. I bogen behandles derfor i selskabsretlig henseende, ud over de grundlæggende regler og principper, først og fremmest de problemstillin-

Der har længe manglet en samlet fremstilling om partnerselskaber, og formålet med denne bog er at råde bod herpå. Bogens forfattere er alle praktikere, der har indgående kendskab til partnerselskaber i såvel selskabsretlig som skatteretlig henseende.

Jan Børjesson er advokat og partner i Lett Advokatfirma, hvor han arbejder med skat og selskabsret samt afdelingsleder for Lett's afdeling i Aarhus.

Martin Chr. Kruhl er advokat i Lett Advokatfirma, hvor han arbejder med selskabsret og virksomheds-overdragelse, ligesom han er ph.d. og adjungeret lektor i selskabsret ved Aarhus Universitet.

Ole B. Sørensen er statsautoriseret revisor og skattepartner i BDO. Herudover forestår han hyppigt undervisning og foredrag i national og international skatteret, omstrukturering m.v.



ISBN 978-87-619-3258-7



9 788761 932587